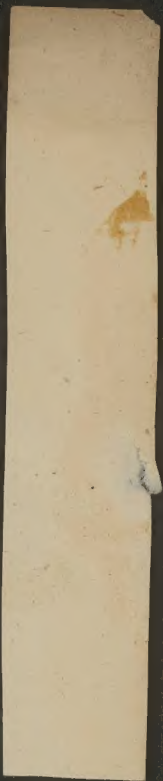


St. Dr. Prawo

7972

Jus.

7972



7972. Jus.

C. D.

kat.komp.

De

PRÆSCRIPTIONE
RERUM FURTIVARUM,

Consensu

Magnifici Ictorum Ordinis
in illustri Pregelana,

Pro

Receptione in Facultatem
disputabit

JOHANNES HENRICUS POTT,

Phil. & U. J. D.,

Respondente

HENRICO Schönfeld / Reg. Boruss.

ad d. 13. Septembr. 1685. horis locoque solitis.

REGIOMONTI,
PRÆLO REUSNERIANO.

545
572.

VIRIS

Speſtatiffimis atq; Integerrimis


Dn. GABRIELI Hillbrandt/
Civi ac Negotiatori apud Regio-
montanos florentiffimo,

Dn. DANIELI Wahl/
Civi ac Negotiatori Gedanenfium
florentiffimo,

Utrifq; affinibus fuis honoratiffimis,

Differtatiunculam hanc facrat

PRÆSES.

 **V**amvis præscriptio primo aspectu cum iniustitia quadam conjuncta esse videatur, cum contra naturam sit aliquem cum alterius damno fieri locupletiolem *l. Jure natura 206. ff. d. R. J. c. locupletari 4. d. R. J. in Vltio*, neq; id quod nostrum est sine facto nostro, hoc est sine traditione nostra, *arg. §. 40. i. d. R. D. l. 20. C. d. pact.* ad alium transire possit: re tamen paulo accuratius considerata, ea non solum summè utilis ac necessaria, sed & summè iusta dici potest.

Th. II. Probant hoc ea, quæ doctè hac de re differit Albertus Bolognetus *lib. d. L. J. & equit. c. 27. n. 6. & 7.* Multa ejusmodi in Jure Civili reperies, *inquit*, quæ rationi naturali videntur adversari, veluti Macedonianum, quod pecuniæ mutuo filiis familias data denegat repetitionem; item Vellejanum, quod mulieri quæ pro alio intercesserit fidem datam frangere permittit. Nihilòq; justior videtur præscriptio biennii quæ facit, ut quam verè mihi non numeraveris pecuniam, perinde ac si numerasses restituere tibi compellar, id quod sæpe etiam judicati facit autoritas. Hæc omnia, *pergit*, si per se illa consideres ab omni iustitia videntur esse alienissima: sed quia ideò sunt instituta, ut gravius quiddam & iniustius declinetur, propterea verè justissima dici debent.

Th. III. Scilicet introducta est præscriptio ut litium aliquis sit finis, neq; dominia rerum sint in incerto, *pr. i. l. 1. ff. d. usucap. arg. l. f. ff. pro suo. add. Duaren. ad tit. de usucap. c. 5.* id quod non est contra jus naturale, sed suaviter potius cum eo concordat, neq; adversatur iustitiæ, sed eam potius promoveret. Etenim qua ratione jure gentium attestante doctissimo Hugone de Roy *de eo quod justum est. lib. 3. tit. 3. n. 2.* dominiorum distinctio iusta visa fuit, eadem æquitate justissima quoq; visa

fuit conservatio distinctionis, & translatio de uno in alium: sublata quippe distinctione inducitur confusio, qua nihil magis juri divino ac rectæ rationi adversatur.

Th. IV. Neq; obicem huic meo ponit asserto id quod dicitur in N. 9. esse scilicet præscriptionem iniquum & impium ali-quod præsidium: Variis enim dubium hoc resolvi potest modis. Et primo quidem resolvit illud Harpr. *ad pr. 1. de usucap. n. 52. h. m.* Dicit scilicet præscriptionem iniquum & impium præsidium non simpliciter, sed secundum quid, nimirum respectu Ecclesiæ Romanæ, si nimirum ea breviori tempore deberet excludi quam Constantinopolitana, vel habito respectu ad regulam quæ habetur in *l. 14. ff. d. condict. indeb.* Secundò aliter dubium hoc diluit Manz. *ad d. pr. n. 104.* dicendo, intelligendam hic esse illam præscriptionem, quæ cum mala procedit fide, non verò quæ cum bonâ fide, ita ut prior non verò posterior impium dici mereatur præsidium. Et hæc solutio fundamentum habere videtur in verbis tx. ibi, *iniquis hominibus.*

Th. V. Ad id verò ut iusta dici possit, præscriptio requiritur, ut omnia præscriptionis observentur requisita: his enim neglectis ea nulla est atq; invalida, id quod & sequentes volunt versus memoriales.

Non usucapies nisi sint tibi talia quinq;

Bona fides, justus titulus, res non vitiosa;

Ut res tradatur, & tempus continuetur.

Imprimis verò ad usucapionem requiritur, ut res quæ præscribitur sit habilis, & ut cum Dd. loquar usucapibilis seu præscriptibilis: aliàs enim reliqua requisita non prosunt, licet res bonâ fide ex iusta causa accepta, & per tempus legitimum h. e. à legibus definitum, possessa sit.

Th. VI. Ex quibus evidenter liquet objectum præscriptionis habile non esse res furtivas vitio quippe laborantes, id quod & docet jureconsultissimus noster Imperator §. 2. *J. d. t. nec non Jctus Paulus in l. 4. §. 6. ff. eod.*

Th. VII

Th. VII. Triplex scilicet à Dd. statuitur vitium, videatur Schneidevv. ad toties cit. §. 2. n. 62. (1.) *Reale*, quod rei inhæret, & ad quemcunq; transit possessorem. (2.) *Quasi reale*, quod vitio laborant res dotales, nec non res pupillares, quæ alienari prohibentur favore potius personæ privilegiatæ quam ipsius rei. (3.) *Personale*, quod videlicet non ipsi rei sed personæ præscribere volenti inest, quale vitium efficit mala fides ejus qui præscribere satagit.

Th. VIII. Quod ultimum horum concernit, conspicitur illud in fure, ut propterea quoq; res furtim quas surripuit præscribere non possit. Ipsæ verò res furtivæ primo laborant vitio, ita ut eapropter neq; alius quivis possessor eas usucapere valeat, quamvis illas bona fide emerit. Etenim, vitii realis contagio quoslibet primi sequitur ac comitatur successores *l. 11. C. d. acqu. & ret. poss.* & ubi lex inhibet ulucapionem bona fides possidenti nihil prodest. *l. 24. §. 1. ff. d. usurpat. & usucap.*

Th. IX. Erit igitur domino rei suæ furto sibi ablata vindicandi potestas, quam in tantum extendunt Impp. Diocletianus & Maximinianus in *l. 32. C. d. R. V.* ut etiam pretio possessori non refuso ea ipsi competat. Jung. *l. 3. ff. d. R. V. l. 2. C. d. furt. l. 6. C. d. evict. l. 27. ff. d. captiv. & postlim. revers.* Preuschland *X. lib. 3. tit. 1. a. 13. §. 2.*

Th. X. Sed an non is qui in publico foro seu nundinis b. f. emit res furtivas, eas præscribere possit, aut ad minimum absq; pretii refusione eas restituere non teneatur, controversia haud caret. Equidem videtur nundinas securitatem præstare emptori. Verum cum nundinarum securitas non in eo consistat, ut citra leges quis mercetur, privilegiatæ enim illæ non sunt propterea ut minus cautè quis negotietur. Dn. Eritschius *de jure nundinar. c. 8. n. 18.* Marquard. Freher. *de jure mercat. & commercior. lib. 2. cap. 9. n. 78.* Sed ut sint tutæ & liberæ quoad accessum atq; recessum, & ne quis in iis injusta afficiatur molestia *l. 11. ff. d. nund.* neq; hic præscriptioni erit

locus, sed tenebitur emptor pretio non recepto res emptas vero domino supervenienti restituere. Richter *decis.* 96. Ber-
luh *p. 5. conclus.* 45.

Th. XI. Idem dicendum de Judæis res furtivas ementibus. Sicuti enim hi cum aliis pari ambulant passu, & per factam traditionem quam præcessit emptio atq; venditio nihil acquirunt, sed vero domino supervenienti res furtivas restituere tenentur etiam pretio non recepto; ita neq; præscriptionis exceptione se tueri possunt, sed in judicio vindicatorio succumbent. Quamvis enim juris Saxonici dispositio illis in tantum succurrat, tribuendo iis privilegium ut res furtivas emptas domino restituere obligati non sint, nisi ab eo pretium ipsis prius fuerit refusum, id quod patet ex *tx. in Land. R. lib. 3. a. 7.* quoniam tamen ejusmodi statuta è diametro cum æquitate pugnant, utpote materiam peccandi præbentia rectè ea non attenduntur, unde & prædictam Juris Saxonici dispositionem jam diu à foro recessisse, testis est Georg. Schultz in *Synopsi J. d. obl. quæ ex del. nasc. lit. P.*

Th. XII. Procedunt autem hætenus dicta de longi temporis, non vero longissimi temporis lapsu: ita ut quamvis res furtivæ longo tempore præscribi nequeant, benè tamen longissimi temporis præscriptionis constituent objectum.

Th. XIII. Scitè hinc hanc in rem scribit Manz. *ad cit.* §. 2. *J. d. usucap. n. 9.* Non sine mysterio, *inquit*, dicit Imper. in textu nostro, furtivas res & quævi possessæ sunt longo, tempore usucapi non posse. Nam si quis longissimo tempore 30. scilicet vel 40. annorum spatio eas bona fide possideat, tunc præscribit. *tx. in l. f. C. unde vi, arg: l. omnes & l. sicut C. de præscript. 30. annor.* Jungantur ea, quæ tradit Carpz. *p. 2. c. 3. d. 16. n. 3. & 4.*

Th. XIV. Sciendum hinc ratione temporis dividi præscriptionem in triennalem, quæ est rerum mobilium, quadriennalem,

nalem, de qua est *t. t. C. de quadrienn. præscript.* longi & longissimi temporis, quarum ultima est jurium seu actionum & spatio 30. vel 40. annorum perficitur *t. t. C. de præscript. 30. vel 40. annor.* vid. Hahn. ad Wes. *tit. de usurpat. & usucap. n. 7.* Carpz. *p. 2. c. 3. d. 3. n. 5. & 6.* Et hæc hujus est loci.

Th. XV. Rationem verò cur res furtivæ tanto temporis spatio præscribi possint communiter assignant hanc: quod scilicet per tale tempus purgetur vitium illud reale & qualitas furtivitatis. Quod si enim spatio 30. annorum tollitur actio furti, tollitur quoq; vitium & furtivitatis qualitas: tolli verò 30. annorum spatio furti actionem clarus innuit *ex. l. 1. §. 1. C. d. annali except.* vid. Schneidevv. *l. c. n. 65.* Philipp. *ll. J. Pr. lib. 2. ecl. 32. n. 8.*

Th. XVI. Cessante igitur vitio, ex Juris Civilis dispositione non solum b. f. possessor res furtivas præscribere potest, sed & ipse fur *l. 3. l. 4. junct. Gloss. in f. C. de præscript. 30. annor.* In hac enim præscriptione non qualitas possessionis, sed solus lapsus temporis sive potius negligentia domini longissimo tempore rem vel jus suum negligentis, attenditur. Hæc tamen quæ de fure dicta sunt procedunt solum de Jure civili, aliud enim de jure obtinet Canonico, secundum quod ab ipso fure propter malam fidem in æternum tales res non præscribuntur *c. f. X. d. præscript.* Cum enim Jus civile in initio usucapionis bonam fidem solum desideret, juris Canonici rigor, omni tempore tam in initio quam in progressu b. f. efflagitat. vid. Dn. Struv. *S. J. C. Ex. 43. lb. 21.*

Th. XVII. Et hoc ita in praxi observari testatur Gail. 2. *obj. 18. n. 7. & seqq.* ubi scribit, quod secundum canones & communem atq; in Camera Imperiali sæpius approbatam opinionem malæ fidei possessor, ein bößgläubiger Inhaber oder Besitzer/ nullo unquam tempore præscribat, adeo ut neq; statuto vel lege aliqua contrarium induci vel statui possit. Et paulo post, num. scil. 9. affirmat communiter receptum esse, ut

ut in materia præscriptionis in qua de peccato agitur juri stetur Canonico & ejus dispositioni.

Th. XIIX. Consentit cum Gailio, Hahn ad Wef. *d. l. n. II.* afferens quoq; aliorum autoritates, insimulq; ibidem docens in puncto Juris negativam veriore esse opinionem, motus rationibus sequentibus. (1.) Quod introducta sit præscriptio boni publici causa ob necessariam dominiorum certitudinem, hincq; cum qui tamdiu tacuit & tanto tempore rem suam neglexit præsumi illam pro derelicto habere. (2.) Quod b. f. loco temporis sit diuturnitas. (3.) Quod b. f. adeò necessaria non sit in dominiorum acquisitione, sicuti hoc ipsum ex deprædatione bellica manifestum. Concludit hinc ad ductum *cap. ult. X. de præscript.* quo probare satagunt DD. quod de Jure Canonico omni tempore cum b. f. præscriptio conjuncta esse debeat, quodq; propterea fur aut alius m. f. possessor rem furtivam præscribere nequeat, restringendum esse ad forum Pontificium, neq; velle Innocentium III. abrogare dicto *cap. i. t. C. de præscript. 30. annor.* aut leges Imperii abolere.

Th. XIX. Dictum igitur quod secundum Jus Civile rebus furtivis etiam ab ipso fure præscribi possit: jam inquirendum erit, an is, qui res furtivas b. f. à fure emit, ex propria sua persona præscriptionem inchoare debeat, an verò accessione temporis auctoris sui, malam qui habuit fidem, uti queat? Sane verior videtur sententia, quod talis ex propria sua persona præscriptionem inchoare teneatur, neq; uti possit accessione temporis auctoris sui, qui cum mala fide possedit, quam & de Jure Canonico procedere ex Panorm. in *c. nihil X. d. t.* docet Schneidew. *d. l.* & ex eo Manz. *loc. iidem cit.*

Th. XX. Sicuti igitur priori casu dominus rem suam vindicare poterat, pretio rei non refuso, ita hoc exceptione præscriptionis submovebitur, neq; in judicio vindicatorio audietur. Sibi enim imputet, quod tanto temporis spatio non diligentius in res suas inquisiverit, cum vigilantibus jura succurrant,

F I N I S.

